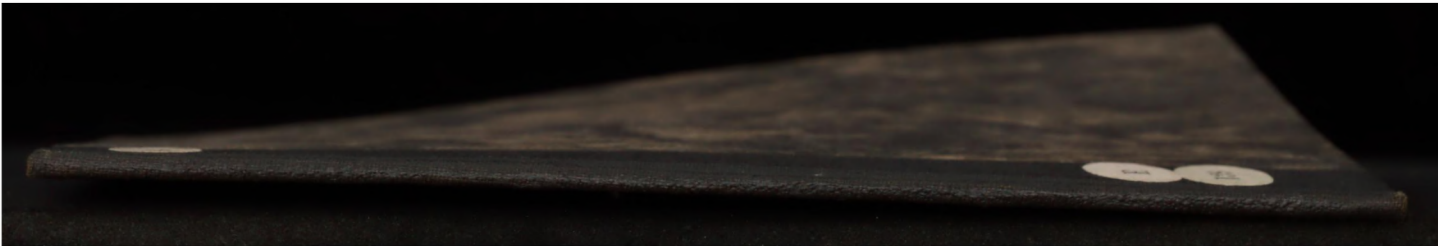


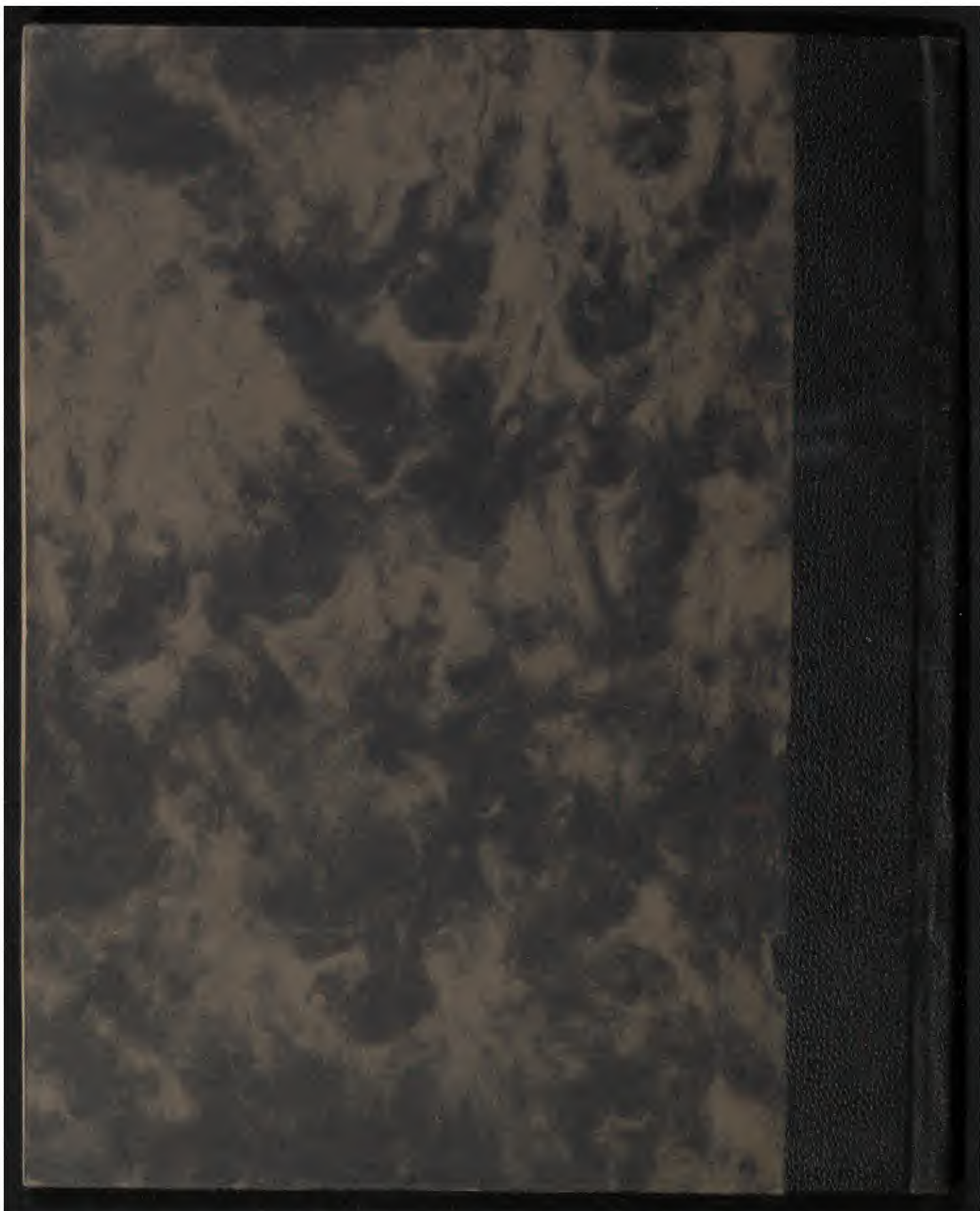
445

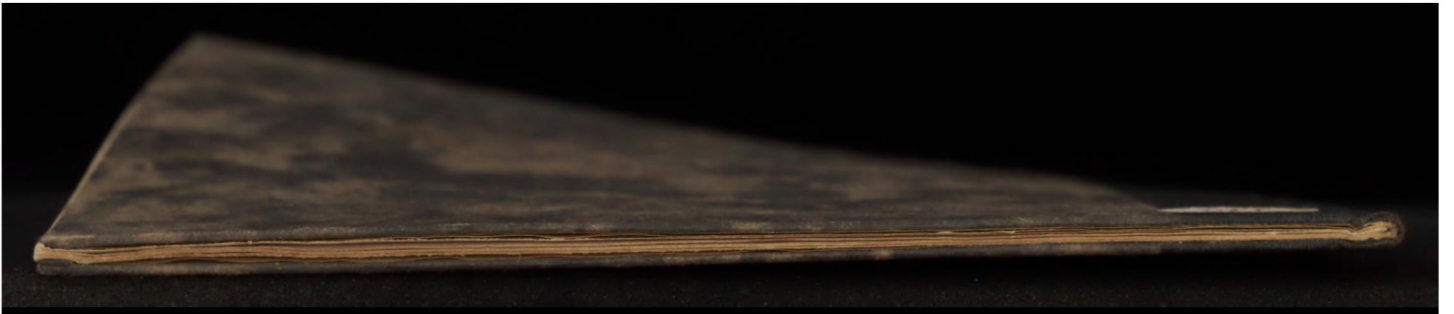
E

139



Early European Books. Copyright © 2011 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.  
445 E 139





Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.  
445 E 139





Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.  
445 E 139



Early European Books. Copyright © 2011 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.  
445 E 139









DISSERTATIO JURIDICA  
INAUGURALIS,  
DE  
PROBATIONIBUS.

QUAM,  
ANNUENTE SUMMO NUMINE,  
*Ex Auctoritate Magnifici Rectoris,*  
FREDERICI DEKKERS, Med. Doct.  
in Illustri Academia Lugd-Batav. Praxeos Medicæ  
& Collegii Practici Professoris Ordinarii,  
NEC NON  
*Amplissimi Senatûs Academici Consensu, & Nobilissimæ  
Facultatis JURIDICÆ Decreto,*  
PRO GRADU DOCTORATUS,  
Summisque in UTROQUE JURE Honoribus & Privile-  
giis, ritè ac legitimè consequendis,  
*Eruditorum EXAMINI submittit,*  
ANANIAS. BEREVELT. HAGA-BAT.  
*Ad diem 23. Decembris, hora locoque solitis.*



LUGDUNI BATAVORUM,  
Apud ABRAHAMUM ELZEVIER, Academiæ  
Typographum. MDCC.



*Speſtatiffimo ac Integerrimo*

*VIRO,*

**D. HENRICO. BEREVELT.**

PATRI. SUO. DILECTISSIMO. OMNI.

HONORE. OBEDIENTIA. ET. PIETATE.

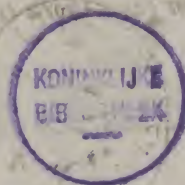
IN. ÆTERNUM. COLENDO. VENE-

RANDO.

*Has juridicas primitias*

**S. F.**

**A N A N I A S. B E R E V E L T.**



# P R O O E M I U M.

L. B. S.

**Q**uum experimur quotidie hominum ingenia non simplicia, sed astuta & ad decipiendum propensa, eosque si modo in rem condant quævis dicere paratos: (quanta hinc incommoda, quanta detrimenta, quanta hinc denique profluant noxa, nusquam verbis assequi possum; quâ de re Aristoteles libro Elench. eum sapientem dicit, qui mentientem manifestare possit.) Hinc est, quod Legumlatores multa utilia ac necessaria præscripserint, ut veritas elucescat; nullâ autem aliâ de causâ probationes in jure requiruntur. nisi ut veritas in apertum referatur. ut dixi Covarruv. cap. 1. variar. resol. lib. 1. n. 7. vers. displicere non possum. In hac probationum materia judicii vis ac ratio est sita; unde Damhoud. in praxi civ. cap. 156. n. 1. probationem appellat animam processus, & August. Bers, quest. 50. n. 1. causâ victoriam & decisionem, & non immerito decisionem dixit, quoniam hac deficiente nullum esset decretum, nulla sententia, & judices cum Areopagitis in re dubiâ indicerent partibus ut post centum annorum lapsum, qui vite humane terminus non est verisimilis, essent redituri. Hæc est, quæ judici viam facilem, lenem & apertam ad judicandum præmunit, hæc oppressis fert opem, hæc cavillationes vanaque sophismata, ut sol tenebras expellit, conciliat hæc rixas, hæc dirimit contentiones. Quanta sit hujus tractatus utilitas nihil necesse est pluribus explicare, cum materia per se satis laudata nulla egeat commendatione, ut loquitur Ulp. in l. 1. ff. de in integr. rest. Hujus materia necessitas & utilitas mihi solennitatibus Academicis satisfacere decernenti, in causa fuere, ut eam ipsam aggrediar: in quâ exponendâ mihi cum tanta ingenii ubertas non existat, dicendi vis atque copia mecum non inveniatur, omnis inventionis acumen, compositionis harmonia, verborum splendor & ornatus, locutionis suavitas & concinnitas, sententiarumque gravitas procul à me absit, si qui errores occurrant, Candide Lector, his veniam des, quam maxime peto. Totus in hac dissertatione, circa probationum generaliora ero occupatus.

A 2

D I S.





DISSERTATIO JURIDICA  
IN AUGURALIS.  
DE  
PROBATIONIBUS.  
THESIS I.

§. 1.



E probationum materia acturus non abs re me  
facturum arbitror, ut etymologiam sive vocabuli  
etymon explicem ac præmittam: id enim in omni-  
bus disciplinis factitandum esse suadet satis elegan-  
ter *J. C. Ulpianus in l. 1. ff. de just. & jur.* Cum  
lector in ipsius consideratione ab homonymiis &  
æquivocationibus liberetur, quæ alias gravissimos  
fallere possunt, uti hoc apparet ex *l. 83. ff. de V. O.*  
Cumque alias perturbata & confusa nominum usurpatio rerum quoque  
confundat cognitionem.

§. 2. Post



## DISSERTATIO JURIDICA INAUGURALIS 5

§. 2. Post varias itaque aliorum descriptiones, quæ exstant apud *Mascard. vol. 1. quæst. 3.* vocabulum probationis derivari à *probando* facile liquet, non autem ab adverbio *probe*, ut quidam volunt; sed nec semper eadem hujus verbi significatio est; sumitur enim aliquando probare pro laudare. ut *Cicero in Catone majore, cum inquit: mihi vero & Flacco nequitiam probari potuit tam flagitiosa & tam perditæ libido: unde ab Accursio ad hoc recte fuit dictum in l. 1. §. 4. ff. de liber. agnosc. illum probare, qui non improbat.* Quandoque argumentis demonstrare, alicui persuadere, & facere ut probetur. *Quintilianus lib. 1. cap. 10. cum ait dialectice probare: & Plautus in Rud. non probare pernegando mihi potes, nisi pars datur.* Nonnunquam est efficere ut probum rectumque sit, rectumque judicetur id, quod quis facit. *Cicer. in Verr. ut si in hac causa nostrum officium ac diligentiam probaverimus, hacque &c.* Interdum periculum facere, experiri & tentare, ut apud *Columellam, Probare boves.* Et *Ovid. Exitus acta probat.* Quandoque permittere. *Horat. lib. 1. carm.*

-- -- -- -- -- *Vagus & sinistra*  
*Labitur ripa (Fove non probante)*

Sed in præsentia sumitur, pro fidem facere. uti in *l. ult. proe. ff. de jurejur. l. 2. C. de error. advoc.* Nec omittendum quod J. Cti sæpissime pro verbo probare nonnullis aliis uti verbis soleant, ut verbo implere. *l. 1. C. h. t. item ostendere. l. 3. & 4. C. eod. monstrare. l. 20. C. eod. significare l. 6. C. eod. docere. l. 13. & 16. C. eod. Denique detegere. l. 14. C. eod.*

### I I.

§. 1. Ab instituto nostro non alienum erit hic propositæ materiæ tradere definitionem, in qua exponenda sudarunt valde juris interpretes teste *Duareno*: verum relictis hac de re aliorum opinionibus quam maxime controversis, definimus *probationem*, quod sit *ostensio rei dubiæ per argumenta, Judici faciendæ, in causis apud ipsum judicem controversis*: quæ verba nunc expendenda & declaranda veniunt.

§. 2. Dicitur *ostensio*: quo verbo usus est *Alexander Imperat. in l. 3. & 4. cum multis aliis C. de prob.* deinde probationem esse facti non juris innuit, ut ait *Spieg. in suo diction. in verb. probatio.*

§. 3. *Rei*: qua appellatione quæcunque sub probationem cadere possunt, complector, cujus nomen latissime patere constat ex *l. 5. ff. de V. S.*

A 3

§. 4. Dm



§. 4. *Dubia*: quia quæ certa sunt & notoria non requirunt probationem. DD. in l. non videtur rogasse de R. 7.

§. 5. *Per argumenta*: quorum appellatione ἐν ἀνάγκῃ testes & instrumenta continentur l. 5. C. de fide instrum. Br. in rubr. C. h. t. nam si argumentum est ratio rei dubiæ, faciens fidem ut ait Cicero in Top, certe testimonium & instrumentum, quæ fidem rei dubiæ astruunt, pro argumentis inartificialibus haberi debent.

§. 6. *Judici facienda*: quod patet ex l. 12. ff. de prob. l. 1. C. de condit. ob turp. caus. l. 1. C. de reb. alien. non alien. l. 33. ff. de condit. & demonst. quæ verba adversarium secludunt, quippe cui nunquam satisfieret, etiam si solem ipsum ad ostendendam veritatem in manibus gereres ut egregie Oldendorp. in suo brevi tractatu probatio.

§. 7. *In causis &c.* Quæ verba probationis objectum constituunt; quum & eum in finem suscipiatur quid probandum ut, dubium reddatur certum, dum ea quæ certa sunt & notoria non indigent probatione. vid. Bald. Salicet. in l. 7. C. de accusat. item gloss. in l. 1. C. qui advers. quos. Angel. & Imol in l. 2. de feriis.

## III.

§. 1. Quæ distinguuntur facilius percipi solere non latuit Paulum nec Accursium in l. 1. ff. de doli except. ad quorum exemplar ad probationum divisiones (quæ variæ à DD. recensentur) properandum existimo. Omnium itaque calculum meruit, teste Quintiliano, divisio probationis ab Aristotele facta in *Artificialem* 1. Rhet. cap. 2. quæ ex causa ipsa quodammodo trahitur, ac gignitur, adeoque industria & arte ex ipsius negotii qualitatibus atque circumstantiis eruitur: inde etiam *Ciceroni insita appellata*; veluti si quis à causa, vel ab effectu, vel ab alio quo loco dialectico suas deduxerit pro litis justitia rationes: & *Inartificialem*, quæ extrinsecus ad fidem faciendam adhibetur adeoque quæ extra dicendi rationem accipit causarum Orator, ob id *assumpta* à Cicerone dicta, cujus generis sunt testes & instrumenta: illa ἐν τεχνῷ, hæc ἀπὸ τεχνῷ dicitur. DD. in l. admonendi ff. de jurejur. & l. in bonæ fidei. C. de reb. cred. Sed hic non omittendum, quod latius apud Rhetores accipitur verbum probatio, quam apud JCtos: ponunt enim res judicatas (quas Fabius præjudicia vocat) in numero probationum, item leges ipsas: vocantque probationem confirmationem ejus quod dicimus, sive in jure id consistat sive in facto: & in omni statu sive conjecturali sive juridicali. *Lis enim nulla est, inquit Quintilianus, cui probatione opus non est.* Nos autem ita probationem accipimus, quasi ad statum



tum conjecturalem tantum pertineat, cum scilicet quæritur de facto non de jure.

§. 2. Hujus autem probationis artificialis tres gradus constitui possunt *Fabius lib. 5. cap. 8. & 10.* Est enim quædam certa & necessario concludens v. g. quod quæ peperit, virgo non sit: alia verisimilis & credibilis, cujus exemplum exstat apud *Cicer. lib. 1. ad Herenn.* quæ subtiliter à Jctis præsumptio dicitur, eamque distinguunt ab ea, quæ certa est, quasi præsumpra opinio quam rei veritas aperta sit, quam Græci *πρόληψις* vocant: sed probationis verbum generaliter acceptum hæc omnia complectitur: quid autem credibile sit, quid non, in universum non potest definiri. *Quintilianus lib. 5. cap. 10. id ex communi intellectu induci ait:* communes sunt quædam animi conceptiones (quas Græci *κοινὰς ἐννοίας* vocant) insitæ nobis natura, quæ multum valent ad hoc judicandum, juvant etiam plurimum hac in re mores hominum, usus, experientia, & oportet hominem *πλύτπον* esse, qui ad hæc judicanda sit idoneus. Tertiam, quæ dicitur levis suspicio, *Quintilianus* non repugnantem vocat.

§. 3. Subdividi solet à DD. probatio juxta *l. 3. ff. de testib.* in plenam & semiplenam; priorem dicunt tantam fidem facere judici, quanta ad controversiam causæ finiendam sufficiat: posteriorem, per quam facti fides aliqua sit judici, non tamen tanta, ut iudex in pronunciando eam sequi debeat. *Oldendorp. in suo brevi compend. locor. comm. in verbo probatio semiplena.* Cujus probationis species indubitatae appellantur testes & tabulæ in *l. 11. C. de fide instrum.* Non vero præsumptio, quæ relevat duntaxat ab onere probandi, non fama, non iurjurandum, non confessio adversarii legitimæ probationis species sunt. *argum. l. penult. C. de Codicill. rubr. D. de prob. l. cum qui 30. D. de jurejur. Donel. 25. com. 4. Duar. ad tit. de prob. cap. 2. & 7. & tit. de jurejur. cap. 2. Hotom. in schol. ad rubr. C. de prob. Alciat. in tract. præsumpt. in princ. parte 3. n. 2. per not. à Bar. Salicet. & aliis in rubr. C. de prob. & Bart. in l. 1. C. de fide instrum. lib. 10.* Hic notandum est, subdivisionem probationis in plenam & semiplenam à nonnullis impugnari: ratio est (1) quia in jure non occurrat expressa semiplena probatio, unde hanc distinctionem pro cerebrina venditat & ut commentitiam rejicit *Donnellus ad l. 3. C. de reb. cred. & jurejur. & l. 4. C. de edend.* (2) quod actor, si intentionem suam non impleat, condemnandus sit: atqui is, qui semiplene duntaxat probat, non potest dici intentionem suam implere: proinde actor semiplene probans perinde condemnatur ac si plane nihil pro-



probasset. Denique quia probationis vocabulo perfecta intelligitur probatio. *l. 83. ff. de condit. & demonstr.* Verum hanc nostram distinctionem, si remintus discutiamus, impugnata non depugnata comperimus: Ad (1) repl. negando. licet enim vox semiplena in jure non sit expressa, interim tamen cum plenæ fidei fiat mentio in *l. 19. ff. que in fraud. cred.* plenum vero suos contineat gradus, & plenius detur & exiguius *l. 46. ff. de legat. 3. l. 13. ff. de vacat. & excus. muner.* immo & plenissimum *l. 19. ff. judicat. solv.* inde pro diversitate graduum probationem in plenam & semiplenam distingui debere puto, cum non minus ex legibus dicatur, quod ex sententia, quam quod ex verbis illarum infertur. *l. 6. §. 1. ff. V. S. (2)* Potest sane dici quod probatio sit ex eorum generum numero, quæ Dialectici appellant homonyma, & οὐκ ἐν quia non ex æquo competunt suis speciebus: velut amicitia dividitur in perfectam & imperfectam: & amplius probatio consideratur & absolute vel ad effectum juris, quod utique aliquid probavit qui unum testem produxit licet & quoad effectum condemnandi nihil egisse videatur; quo pertinet *l. 9. C. de probat.* ibi actore intentionem implente. Ad ultimum tandem respondemus quod cum probare hac in materia sit fidem facere *l. 12. & passim tit. ff. & C. de probat.* fides, vero vel sufficiens sit vel aliqualis cum suos agnoscat gradus, hinc plena & minus plena nascatur probatio. *Strijk. in diff. de semipl. prob. c. 1. §. 6.*

## IV.

Probationis causa efficiens est sententia judicis interlocutoria, qui eam decernit & alterutri parti imponit. *c. licet 2. in verbo interlocuendo decrevimus. ext. de prob. vid. l. a procedente & ibi Bart. ac Bald. C. de dilat.* Nam nisi a Judice, cui probatio facienda est. *l. 12 ff. de prob. l. 3. versic. tu magis scire. de testib.* per sententiam. decreta & imposita sit, probatio fieri non debet. *Specul. de prob. in princ. Chil. in pract. c. 69. n. 2.*

## V.

Ordo exigit, ut cui quid probandum sit videamus: de quo magnæ solent esse contentiones §. *retinenda Instit. de interdict.* Quicquid autem in judicio vel affirmatur ve negatur, cujus negationis si modo ratio aliqua reddi possit (doceri namque potest aliquid factum non esse *exempl. l. optimam C. de contrah. stipul.*) secundum communem DD. opinionem ut colligitur ex traditis à *Mantica de conject. ult. volunt. lib. 2. tit. 1. à dicentibus eo, quo pro-*



proponitur ordine probari debet. l. 3. in fine C. de abolition. l. 21. l. 22. & passim tit. ff. de prob. l. 1. C. eod. vid. Franc. Hercul. tract. de prob. neg. n. 3. & seqq. Vigel. l. 2. inst. Forens. c. 1. quod intellige de reo si quid pro sua defensione alleget; non autem si subsistat in terminis inficiationis, quo casu probare non tenetur. l. 9. C. de except. actore enim non probante reus absolvendus est, etiamsi nihil ipse præstiterit. per l. 4. C. de edend. nec actor profitendo se probare non posse, quod asseverat, reum necessitate monstrandi contrarium astringit. d. l. 4. C. de edend. Nec actoris igitur nec rei partes hæ sunt propriæ, sed utrique sive agendo sive excipiendo aliquid intendunt, competunt: quia reus excipiendo actoris partibus fungitur. l. 1. ff. de except. l. 9. & 19. ff. de prob. & l. 1. C. eod. Donell. cap. 2. de probat. in præm. Sichard. ad l. 1. C. eod. n. 1. vid. Alciat. in prax. de prob. Cujac. parat. C. eod. Nisi præsumptio quædam transferat onus probandi in adversarium. l. 24. & 25. ff. de prob. l. ult. in princ. ff. de eo, quod met. caus. Sichard. ad l. 1. n. 1. C. de prob. Quibus non adversatur. l. 23. C. de prob. in qua lege dicitur quod factum negantis per rerum naturam nulla sit probatio: quod & affirmare videtur Cicero in part. orat. ubi ait: *Nemo rationem ejus, quod factum non est, potest reddere*: hinc emanavit vulgare dictum Accursii *plus credi duobus affirmantibus, quam mille negantibus*. Sed distinctione opus est; negatio enim facti indefiniti, vaga & non limitata, nullo modo probari, neque in conclusionem per medium affirmationum concludens, & quod ipsum probari queat, deduci potest, de qua negativa accipiendus est textus. d. l. 23. C. de prob. quo sensu & illud Ciceronis & Accursii intelligendum est; quæ negatio dicitur mera & pura, cujus nempe nulla concludens ratio reddi potest, ut docet Obrecht. in disput. de probat. neg. ut Titium non solvisse, non contraxisse, non numerasse: Et ut bene Logici, non entis nulla sunt accidentia, à quibus sicuti definitiones ita & probationes sumendæ sunt, quia probatio est vera facti alicujus definitio & demonstratio; Quod fecus est in negatione prægnante, quæ implicitam habet affirmationem, ut DD. loquuntur, vel quæ per aliquam rationem & præcipue contrariam affirmantem & oblique argumento ex affirmatione ducto probari potest; quod faciunt Cicero, Demosthenes & alii Oratores, reos defendentes: Cicero pro Roscio multis argumentis ostendit, non esse verisimile Roscium occidisse matrem; ad hoc quidem multa argumenta accumulatur, & inter cætera probat ipsius alibi: quod & colligi potest ex l. optimam C. de contrah.

B

stipul.



*Spul.* quæ probatio est efficacissima; nam qui certo die fuit Athenis, eodem non potuit Romæ quemquam occidisse, quod naturalis quoque dicat ratio: aliud exemplum peti potest ex Plutarcho in Alcibiade, ubi testes quidam ajebant, Alcibiadem statuas fregisse & hoc illum facientem se vidisse noctu, at ille eo tempore fuisse novilunium, noctem illunem & obscuram consequenter non potuisse videri respondit.

## V I.

Nunc de probationum objecto dispiciamus: quarum objectum sunt facti quæstiones, quæ moventur in judicio. *l. 16. C. de prob. l. 1. C. eod.* non juris, *vid. Bald. in addit. ad Specul. de testib. §. videndum DD. in l. unic. C. ut quæ def. adv.* nam quæ juris sunt, non opus habent probatione cum per se judici pateant & nota sint: jus etenim scriptum cum certis regulis & rationibus comprehendatur, certum finitumque sit, judici notum & perspectum esse potest ac debet. *l. 2. ff. de jur. & fact. ignor.* nam princeps omnia jura in scrinio pectoris habere præsumitur. *argum. l. 19. C. de testam. Menoch. lib. 6. præsumpt. 40. n. 17. Borcholt. concl. 6. pag. 67. n. 2.* neque id judex à litigatoribus discere debet: in quam rem eleganter *Aristoteles 1. Rhetor. 1. 4. quod judicis non sit supplere probationes. l. 6. §. 1. ff. de Offic. præsid.* (de quo infra latius) qui tamen secundum jus etiam non allegatum judicare tenetur; quo pertinet dictum Curiarum Galliæ alibi à *Mynsing.* relatum *venite ad factum, Curia enim intelligit jus.* Denique quia leges ita scribuntur & publicantur, ut in omnium notitiam perveniant, adeoque sicut notorium non probatur sed allegatur, ita quoque de jure statuendum videtur. Nec obstat. *l. 5. princ. ff. de probat.* quoniam ibi non de jure ipso, sed de jure partis tractatur, ubi quis negat alicui licere, quod communi jure omnibus concessum, & ita, ut loquuntur DD. est de genere permissorum. Quod si de jure controverso & opinionibus DD. agitato objicias, responderi posse existimo, cum controversum jus sit, ex hoc ipso jus non esse, quin immo hoc an ita juris sit nec ne, an communis opinio, jam incidit in quæstionem facti; velut ita consuetudo facti & probanda dicitur, ubi, an talis consuetudo sit, dubitatur, quæ simul ac firmata & constituta est, non amplius probatur sed allegatur. Eodem modo res se habet circa legem vel constitutionem, cujus sententia dubia est, ubi mens legis & quidnam Legislator voluerit, per conjecturas & argumenta colligendum & eliciendum est. Diximus quod probationum objectum sint facti quæstiones,

qua-



quarum illæ duntaxat probandæ sunt, quæ ad caput controversiæ cau-  
 sæque decisionem spectant, quas pertinentes vocant DD. l. 17. l. 21.  
 & 22. ff. de prob. l. 9. C. de rei vindicat. authent. in isto juramento. ubi  
 Sichard. Bart. & DD. C. de jurejur. prop. cal. dand. c. quia verisimile  
 de presumpt. c. cum contingat. de offic. deleg. ubi Alciat. tract. de prob.  
 Geil. 1. observ. 81. Sichard. ad l. 10. C. de prob. n. 8. De cæteris ju-  
 dex ne volentem quidem audiet. d. authent. in isto & ibi DD. l. 21. l. 22.  
 ubi Bald. C. de prob. d. c. cum contingat. ubi eleganter. Gloss. & DD.  
 Geil. d. observ. 81. n. 2. & seqq. Mynsing. 2. observ. 56. Specul. tit. de  
 testib. §. nunc videndum n. 4. & §. qualiter n. 1. & 2. c. pia de except.  
 in 6. fraternitatis de testib. quod si tamen impertinens articulus perti-  
 nenti sit conjunctus, hujus favore toleratur. Fr. Vir. lib. comm. opin.  
 verbo positio. Obrecht. disp. 3. de probat. th. 190. Impertinentes vero  
 articulos non admitti, rationem hanc æquissimam habet, ne malitio-  
 se & in adversæ partis præjudicium lites protrahantur. argum. l. 1. &  
 tot. tit. C. de jurejur. prop. cal. l. 233. ubi Gædd. V. S. l. 1. C. de di-  
 lat. l. 2. in fin. C. ut intra certum temp. Geil. d. observ. 81. n. 14. Spe-  
 cul. tit. ne positio. §. 10. n. 1. Paulus. 1. sentent. 5. ubi Cujacius: Un-  
 de hodie vulgatissima clausula salvo jure impertinentium & non admit-  
 tendorum libello adjicitur, vel ne quis probatione superflua gravetur,  
 neque necessitate probandi articulos omnes adstringatur: omissa enim  
 hac clausula omnes omnino articulos probandos esse tradit. Bart. Castr.  
 & DD. comm. Jason. in §. omnium Inst. de act. n. 161. de clausula  
 non adstringens se ad superflua. Et cum igitur per illam necessitatem  
 omnia probandi extrahuntur lites, siquidem omnia, quæ ponuntur,  
 probanda sunt, adjectio hæc utilis & necessaria est: sin vero ex ratio-  
 ne juris tantum quæ ad causæ victoriam necessaria probanda sint ut tra-  
 dit. Sichard. ad l. 9. n. 3. & l. 10. n. 8. C. de prob. clausula hæc su-  
 pervacanea tantum erit; superflua autem cautela non nocet, nec un-  
 quam gravissime per eam peccatur.

§. 1. Quo tempore probandum, de eo nihil nominatim proditum est;  
 judicis ergo arbitrio definitio temporis relinquenda. Id tantum expref-  
 sum est, postquam conclusum fuerit in causa (i. e. litigatores allega-  
 tionibus suis renuntiaverint) regulariter probationes non esse admit-  
 tendas. authent. jubemus. C. de judic. Nov. 115. c. 2. c. cum dilectus. 9.  
 extra de fid. instrum. ubi Glossa. Donell. 24. comm. 6. Jason in l. ad-  
 monendi. C. de jurejur. n. 50. 51. 60. & seq. Specul. in tit. de renunt.  
 & concl. in caus. Chilian. in pract. c. 100.



## VII.

Requiritur autem ut probationes certæ sint & liquidæ, quamvis qualitas negotiorum aliquando admittat leviores ut præsumptiones. *l. 6. ff. de prob. l. 3. §. 4. ff. de suspect. tut. l. 30. de testam. tut. l. 34. §. 3. de legat. 1. l. 17. de manumiss. testam. l. 19. C. de rei vind. l. 10. l. 13. l. 17. & 25. C. de prob. l. 2. C. de in lit. jur. Menoch. 1. præsumpt. quæst. 97. n. 29. lib. 2. quæst. 51. n. 49. Geil. 1. observ. 13. n. 5. Non dubiæ c. in præsentia ubi Cano. de prob. l. 10. C. de prob. l. 4. C. unde legitim. Neque incertæ. Bald. in l. pen. C. de sentent. quæ sine cert. quant. & in l. 1. C. de furt. Cor. consil. 254. Quum enim non omnes testes, nec instrumenta omnia sint autoritatis æqualis & dignitatis, cum multo magis genera argumentorum, ex quibus probatio artificialis deducitur, sint varia & diversa, fieri prorsus nequit, ut omnes probationes necessario & eodem modo concludant, hinc est quod probationes sua natura sint arbitrariæ. Cast. in l. admonendi. n. 39. de jurejur. hoc est pendent ab arbitrio Judicis, qui quantum illis fidei sit tribuendum potest arbitrari. l. 3. §. tu magis scire. de testib. Cast. in l. admonendi. n. 34. de jurejur. quod tamen arbitrium ad legum dispositionem & commune boni viri judicium l. in personam 22. §. generaliter. de R. J. l. 1. de leg. 2. conformatum esse debet. Bald. in l. certi C. de judic. & l. fin. C. de pen. judic. qui male jud. Nec quæ certo jure definita sunt in thesi admittunt arbitrium judicis. v. g. duorum aut plurium testium omni exceptione majorum dictis fidem non adhibere Judici non licet. l. 12. de testib. cap. 4. ext. de testib. Præsumptio autem in criminibus ad condemnandum non sufficit l. ult. C. de prob. requiruntur enim in criminibus probationes Clarissimæ & documenta, quæ majora omni exceptione: d. l. ult. l. 2. C. quorum appell. non recip. l. 6. l. 9. C. d. h. qui vi met. caus. l. 22. C. ad Leg. Cornel. de falsif. l. 16. C. de pen. can. multi. 2. quæst. 1. Cyprian. Symb. Apostol. Quanto majora sunt, quæ credenda sunt, tanto magis idoneis & indubitatis testibus indigere, vera est & constans propositio. Cicer. de sign. apud Non. Ignoscite ait, rei magnitudo me breviter perstringere atrocitatem criminis non sinit: Certe ad pœnam capitis non debet judex procedere, nisi sint præsumptiones, quæ everti non possunt, si plures simul concurrant, si indicia indubitata, si præsumptiones gravissimæ, si, ut dicunt interpp. juris & de jure. l. ult. ff. de prævar. juncta. l. 29. ff. de jure fisc. l. 3. §. ejusdem. ff. de testib. Nov. 117. cap. 15. l. 34. C. ad leg. Jul. de adult. l. 19. C. de rei vindic. l. 1. §. 1 & §. idem Cornelio ff. de Quæst. Quintil. 5. Inst. 12. Itaque si non possint valere, quia*



quia magna non sunt, valebunt, quia multa sunt &c. *Morn. ad l. 6. C. de dol. & ad l. 19. C. de rei vind. Bort van't gebruyck van appel. cap. 6. n. 2. & seqq.* Quæ autem tam graves sint, ut sufficiant ad condemnandum, relinquendum arbitrio & prudentiæ judicantium, quibus semper id incumbit, ut accuratissime & quantum potest fieri *ωσχεύει* *ἡρεσασοντες.* indagent rei veritatem *ἐν τῶν ἐμὸντων.* *Morn ad d. l. 19. Mysing. 2. observ. 100. & 5. observ. 33.* gravis profecto præsumptio est, quod cum Ajax in sylva, postquam rescivit, quæ fecisset per insaniam, gladio incubuerit, tum Ulysses intervenerit, & occisum conspicatus, è corpore telum cruentum eduxerit: ubi Teucer interveniens, & fratrem occisum, & inimicum fratris cum gladio cruento videns, capitis arcessit. *Cicer. lib. 1. ad Herenn.* constat nihilominus illum Græcorum sententiis absolutum fuisse, quoniam, primus forte cum intervenisset, licet Ajaci inimicus, gladium, misericordia motus, exemisse judicabatur. Adeo multa sunt, quæ evertunt, & quod videtur certissimum. Sunt itaque, cum lex præsumit quid, quod everti non possit. *l. 25, ff. de Statu homi. l. ult. C. arbitr. tut. l. 1. C. de contrah. Stipul. l. sciendum ff. d. V. O.*

VIII.

Restat denique, ut de probationum fine & effectu videamus: est autem probationum finis, fidem facere Judici. *l. 12. ff. de prob.* Quod ad effectum, hi sunt varii, sed præcipuus est, ut accurate discussis, quæ hinc inde probata & deducta sunt in judicium, justam ferat judex de tota lite sententiam *l. 14. ff. de prob. l. 6. §. 1. ff. de offic. præsid. l. 2. C. de edend. l. 3. §. 2. ff. de testib. Wissenb. 1. exercit. ad ff. 43. n. 13.* ut vel reum condemnet vel absolvat, & victum, si temere movit litem, in expensas condemnet. *l. 79. præ. ff. de judic. §. 1. inst. de pæn. temere litig. l. 13. §. 6. C. de judic. l. 27. §. pen. ff. ad L. Jul. de adult. cap. ult. extra. de dol. & conum. Covarruv: pract. quæst. 27. Gail. 1. observ. 152. n. 7. Perez. ad tit. C. de judic.*

§. 1. Hic oritur quæstio tam inter Martinum & Johannem, veteres glossatores, quam juris peritos recentiores agitata; *an judex secundum acta & probata, an secundum conscientiam judicare debeat:* pulchra sane quæstio, sed de raro contingentibus, ut vera scientia judicis cum testimoniis & instrumentis, quibus nihil objici potest, pugnet. Quod si ponamus judicem judicare debere, comprobatur à DD. communiter sententia Johannis, qui voluit judicari secundum acta & probata; ut & colligitur ex *l. illicitas. §. veritas de offic. præsid. Cyn. & Sich. in l. 1. C. ut quæ des. advoc. & Bald. in d. §. veritas conscientiam non rei sed dicti*



*dicti sequendam ait.* Periculosum sane esset, ea licentia instruere judicem, ne ansa detur perversis judicibus injustas sententias prætextu & colore scientiæ & conscientiæ suæ excusandi & defendendi: sed, si in idea ejusmodi judicem proponas, quem donis vel gratia incorruptum nulli unquam affectus à recto deflectant, facile huic ex libero arbitrio & scientia sua judicandi permiserim facultatem. Cui non obstat, quod acta sint inducta ad veritatem eruendam, ideoque non debeant operari contrarium. Resp. non operari contrarium, & peti hic principium, quoniam illud potius verum præsumimus, quod v. c. testibus probatum est, quam quod nude affirmat judex, hoc ipso non tam judicis, quam testis rationem habens; & duplex hic recte statuitur veritas, alia in rebus ipsis nobis sæpe occulta, alia in actis, veritas juridicalis, quoniam verum habetur in judicio quicquid legitimis modis ostensum, unde regula juris; quod *res judicata pro veritate habetur*, idque convenit Legi Divinæ, secundum quam in ore duorum vel trium testium stat omne verum. Pro contraria sententia non facit quoque l. 3. §. 2. de testib. R. Non sunt probationes in mero judicis arbitrio positæ, ita ut possit veras & perfectas probationes rejicere, sed hoc judicis arbitrium legibus & constitutionibus debet esse conforme: judicis autem arbitrio in testibus eorumque dictis examinandis, v. c. an sint integræ vitæ, nec ne: an odio ducti, an corrupti pecunia vel gratia & similia quidem commissa sunt; verum ubi nihil est, quod illis opponi potest, solam judicis auctoritatem & nudam assertionem ad fidem illis derogandam sufficere concedendum non est. Moveretur quod Judex notorii etiam non allegati possit & debeat habere rationem. R. Absurde hic proponi notorium esse, quod judex solus scit, aut se scire prætendit: cum in illa propositione notorium intelligatur, quod liquidum & apud omnes fere constat, & in evidentia quadam rei factive consistit. Denique in *auth. hodie C. de judic. equius melius* minime opponitur actis & probatis: in hoc tamen vitiose illa *auth.* concepta, & constitutioni l. 14. in *proe. C. de judic.* subjecta est, quasi hodie judices secundum leges judicare non tenerentur; cum *Nov.* ex qua illa *auth.* desumpta est, loquatur de magistratibus, quibus integræ provinciæ administratio commissa est. Utcunque autem hæc ita se habeant, tutius hic faciet judex, si abstineat judicio, & deposita interrim judicis, personam testis assumat & accusatoris, quo veritas patefiat, & ad judicem superiorem causam deferat. l. 79. §. ult. ff. de judic. qui vel auctoritate sua rem componat, vel differat, dum veritas, quæ filia temporis dicitur, emergat.

F I N I S.



*Ad  
Sagacissimum Juvenem*

**D. ANANIAN. BEREVELDIUM.**

Cum DE PROBATIONIBUS differens

J. U. D. crearetur.

**ODE.**

**FELIX PLAUDITO, LEIDA DOCTA PLAUDE!**

Laudes accipit eruditionis  
Permulto BEREVELDIUS labore,  
Dum doctè probat ex probationum  
Scripto Cæsareo cuique robur,  
Et profert hominū dolos latentes,  
Et quales oriantur hinc dolores.

**FELIX PLAUDITO, LEIDA DOCTA PLAUDE!**

Quæ jactant alii repellit arte,  
Et monstrat digitis, acutæ tangit  
Quonam judicium modo urgeatur  
Judex reddere, neminemque certat  
Nudâ terrigenum ex opinione,  
Ast juris, facile esse puniendum.

**FELIX PLAUDITO, SUAVIS HAGA PLAUDE!**

Rursus conspicias nimis beatum,  
Et summæ auspiciis bonis nitentem  
Famæ: jam Themis artium magistra  
(Ut debet) juvenis caput coronans  
Assignat patriæ suum juvamen,  
Tutorem viduis, dolentibusque,  
Æque qui tribuet suum cuique  
Semper, jura recentibus vetusta  
Æquabit, neque non malos ferire  
Quæret justitiâ tonante verbis.

**FELIX PLAUDITO, SUAVIS HAGA PLAUDE!**

**OMNES PLAUDITE, PLAUDIT UT CAMOENA**

**MATTHIÆ BROUËRII DE NIDEK,**

*J. U. St.*

# TOT DEN ZELFDE.

Astreâs heil eeuw keert beneden;  
De Rechtsgeleerdheid hoog van staat  
Verkrygt haar troon weer in de Raad,  
En word, als certyds, aanbeeden.  
Haar loftrompet laat zig alom,  
Zo var de Zon in 't Ooft komt schynen,  
En aan de Westkim moet verdwynen,  
Nu hooren als een klokgebrom.  
De helden, die spyt staal en kogels  
Van bitze tongen, even kloek  
En moedig volgen 's Keizers boek,  
Styft ze, als de hen haar jong met vlogels.  
Gelukkige die dat geluk  
Met weinigen mag t' zamen deelen!  
Wie zou zo zoete last verveelen,  
Welk van ons wentelt rouw en druk?  
Gy moogt dit groot geluk erlangen,  
Veel beeter dan Ceilonse schat,  
En al wat Indien bevat,  
Waar aan een Gierigaart blyft hangen.  
Heer BEREVELT uw diep verstant,  
Geheugenis zo vars, en oordeel  
Schynt enkel tot der droeven voordeel  
Gevormt, gekoestert, en geplant.  
Dat leert deez uitkomst, zo volkoomen  
Terwyl ik aan uw lippen hang  
Op dat ik wysheids hooning vang,  
Die uit uw woorden voort komt stroomen.

ALTYD DE ZELFDE.







